

学校编码：10384
学号：X200308157

分类号_____密级_____
UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

听 证 笔 录 研 究

The Research on Records of a Hearing

叶 文 同

叶
文
同

指
导
教
师
：
朱
福
惠
教
授

指导教师姓名： 朱福惠 教授
专 业 名 称： 法 律 硕 士
论文提交日期： 2006 年 11 月
论文答辩时间： 2006 年 月
学位授予日期： 2006 年 月

答辩委员会主席：_____
评 阅 人：_____

厦
门
大
学

2006 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

(请在以上相应括号内打“√”)

作者签名: _____ 日期: _____ 年 月 日

导师签名: 日期: 年 月 日

内 容 摘 要

听证笔录是听证制度中的重要法律文书，它记载了行政机关听取当事人意见和质证的过程，是听证程序能否得以有效运行并达到理想目的的关键。本文通过考察国内外有关听证笔录的理论和立法实践，结合我国听证实务，分析了听证笔录的概念、特征和意义等基本问题，提出了制作和保存听证笔录的基本要求；文章重点研究了听证笔录的法律效力，针对听证笔录对行政决定和司法裁判的法律效力问题提出了自己的看法；最后针对我国听证笔录的立法缺陷进行探讨，并提出完善听证笔录立法的意见和建议。

全文除引言和结语外，共分为四个部分：

第一章：听证笔录概述。概括和总结听证笔录的概念和特点，阐释听证笔录的意义。

第二章：听证笔录的基本要求。阐述听证笔录的记录人（听证记录员）的担任、回避制度，素质要求和违反听证职责的法律后果，归纳听证笔录应当具备的具体内容，提出听证笔录的制作、保存和公开的基本要求。

第三章：听证笔录的法律效力。总结并介绍国内外有关听证笔录效力的理论和观点，指出国内有关理论的误区，分别阐释听证笔录和听证案卷对行政决定和司法裁判的法律效力。

第四章：我国听证笔录的价值定位及立法完善。提出听证笔录应有的价值定位，分析听证笔录在我国的立法缺陷，并提出完善我国听证笔录立法的意见和建议。

关键词：行政听证；法律文书；笔录

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Records of a Hearing is one of the most important legal writs in the hearing proceeding, because it is the detailed record of the whole procedure in which the opinions of litigant were heard, argued and testified by administrative departments and is the key element for the guaranty of the effective and perfect running of the total proceeding of hearing. This paper makes an arguement of the fundamental requirement for the keeping and preserving of Records of a Hearing and its concept, character and significance by a comparative study on the different practice of different countries in the world. The focus of this paper is on the legal effect, the author makes a new argument on the legal effect of Hearing to the administrative decision and judicial decision. At the end of this paper, the author gives a study on the defect of our country's proceeding of hearing and makes a personal suggestion for its improvement to be more perfect.

The content of this paper is divided into 4 parts, besides the preface and ends:

The first chapter is the summary of Records of a Hearing. This chapter gives a general introduction of the concept and character of the Records of the Hearing and makes a detailed interpretation of its significance.

The second chapter makes a study on the fundamental requirement of Records of a Hearing. The content of this chapter includes the introduction of the assuming, obviation, qualification, and liability of the secretary of the hearing, the actual content, making, deposit and fundamental requirement of the Records.

The third chapter studies on the legal effect of the Records. This chapter summarizes the theory and opinions on the legal effect in this field in China and many other countries, and makes it theoretically clear that the internal theory is of defect in many aspects. Then, this chapter makes a explanation of the legal effect in the administrative decision and judicial decision of the Records and Files of Hearing.

The fourth chapter gives a value-oriented introduction of the Records of the Hearing and makes a study on the question of how to make it more perfect from an aspect of legislation. This chapter argues that Records of a Hearing shall be of some appropriate value practically and theoretically, and gives a interpretation of the defects in the legislation of China, then the author gives some suggestion about how to make

the legislation on Records of Hearing fit for our country.

Key words: Administrative Hearing; Legal writs; Records

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

| | |
|--------------------------------|----|
| 引 言 | 1 |
| 第一章 听证笔录概述 | 2 |
| 第一节 听证笔录界说 | 2 |
| 一、听证笔录的概念 | 2 |
| 二、听证笔录的特点 | 4 |
| 第二节 听证笔录的意义 | 5 |
| 一、听证笔录规范并约束行政行为 | 5 |
| 二、听证笔录是保障公民权利的重要体现 | 6 |
| 三、听证笔录是听证程序进行的直接证据 | 6 |
| 四、听证笔录是行政机关据以认定案件事实的重要证据 | 6 |
| 五、听证笔录是确定证据可采性的依据 | 7 |
| 第二章 听证笔录的基本要求 | 8 |
| 第一节 听证笔录的记录人 | 8 |
| 一、听证记录员的担任 | 8 |
| 二、听证记录员的回避 | 10 |
| 三、听证记录员的素质要求 | 11 |
| 四、听证记录员违反听证职责的法律后果 | 12 |
| 第二节 听证笔录的基本内容 | 13 |
| 一、听证会举行的时间和地点 | 13 |
| 二、听证主体的基本情况 | 13 |
| 三、听证会进行的过程 | 14 |
| 四、其他必要的事项 | 15 |
| 第三节 听证笔录的制作与保存 | 15 |
| 一、听证笔录的制作 | 15 |
| 二、听证笔录的保存与公开 | 17 |

| | |
|-----------------------------|----|
| 第三章 听证笔录的法律效力 | 18 |
| 第一节 听证笔录对行政决定的法律效力 | 18 |
| 一、国外有关听证笔录法律效力的理论与实践 | 18 |
| 二、我国有关听证笔录法律效力问题的主要观点 | 20 |
| 三、关于听证笔录法律效力的思考 | 21 |
| 第二节 听证笔录对司法裁判的法律效力 | 24 |
| 一、听证笔录及其听证案卷是否可以直接作为裁判依据 | 24 |
| 二、法院的审查范围是否局限于听证笔录所载的证据材料 | 25 |
| 第四章 我国听证笔录的价值定位及立法完善 | 28 |
| 第一节 我国听证笔录立法的价值定位 | 28 |
| 一、参与 | 28 |
| 二、中立 | 29 |
| 三、公开 | 29 |
| 四、权利保障 | 29 |
| 第二节 我国听证笔录立法的缺陷及完善 | 30 |
| 一、我国听证笔录的立法缺陷 | 30 |
| 二、我国听证笔录的立法完善 | 33 |
| 结 语 | 36 |
| 参考文献 | 37 |

CONTENTS

| | |
|--|-----------|
| Preface | 1 |
| Chapter 1 General Introduction of Records of a Hearing..... | 2 |
| Subchapter 1 Definition and interpretation of Records of a Hearing..... | 2 |
| Section 1 Concept of Records of a Hearing | 2 |
| Section 2 Character of Records of a Hearing..... | 4 |
| Subchapter 2 Significance of Records of a Hearing..... | 5 |
| Section 1 Limitation on the administrative behaves | 5 |
| Section 2 Protection against any infringement of private rights..... | 6 |
| Section 3 Direct evidence of the proceeding of Hearing..... | 6 |
| Section 4 Important evidence used by administrative entities to decide the facts of case..... | 6 |
| Section 5 Materials for Deciding whether case evidence is acceptable..... | 7 |
| Chapter 2 Fundamental requirement of Records of a Hearing..... | 8 |
| Subchapter 1 Secretary of making Records of a Hearing | 8 |
| Section 1 The appointment of the Secretary | 8 |
| Section 2 The Obviation of the Secretary | 10 |
| Section 3 Qualification of the Secretary | 11 |
| Section 4 Materials for Deciding whether case evidence is acceptable..... | 12 |
| Subchapter 2 Content of the Records of a Hearing | 13 |
| Section 1 The time and place of the gathering of the meeting of hearing | 13 |
| Section 2 Fundamental elements of the subject of hearing | 13 |
| Section 3 Proceeding of the Hearing | 14 |
| Section 4 Other thing shall be mentioned | 15 |
| Subchapter 3 Keeping and preserving of Records of a Hearing | 15 |
| Section 1 Keeping of Records of a Hearing..... | 15 |
| Section 2 Preserving and disclosure of Records of a Hearing..... | 17 |
| Chapter 3 Legal effect of Records of a Hearing..... | 18 |
| Subchapter 1 Legal effect to the administrative decision | 18 |
| Section 1 The theory and practice in oversea countries | 18 |

| | | |
|---------------------|---|-----------|
| Section 2 | Main opinions in our country..... | 20 |
| Section 3 | Thinking on the legal effect of Records of a Hearing..... | 21 |
| Subchapter 2 | Legal effect to the judicial decision..... | 24 |
| Section 1 | The question of the value of evidence of Records of a Hearing | 24 |
| Section 2 | The limit of the power of the court in their inspection on case | 25 |
| Chapter 4 | The value and legislation improvement of the | |
| | Records of a Hearing | 28 |
| Subchapter 1 | The value orientation of Records of a Hearing | 28 |
| Section 1 | Participation..... | 28 |
| Section 2 | Neutrality..... | 29 |
| Section 3 | Opening | 29 |
| Section 4 | Rights Protection | 29 |
| Subchapter 2 | The defect and amelioration of legislation on the Records | |
| | of a Hearing..... | 30 |
| Section 1 | The defect of legislation on the Records of a Hearing | 30 |
| Section 2 | The amelioration of legislation on the Records of a Hearing | 33 |
| Conclusion | | 36 |
| Bibliography | | 37 |

引 言

听证是现代行政程序法的核心制度，是行政民主化的重要标志。听证的核心在于听取当事人的意见，而听证笔录是记载行政机关听取当事人意见和质证过程的重要法律文书，它之所以成为听证的关键，是因为它约束并规范了行政机关的行为，并且成为行政机关作出行政决定的依据。从这一意义上说，听证笔录在很大程度上关系到听证程序能否得以有效运行，并达到理想的目的。我国自 1996 年的《行政处罚法》引进了听证制度后，特别是近几年来，听证制度有了很大的发展，并被越来越多地运用于各个领域，为促进我国行政民主化和法制化，实现行政行为的公平正义起到了重要的作用。然而我们也看到，在我国无论是立法实践还是理论研究上，对听证笔录的问题并没有引起足够的重视。有关法律、法规，如 1996 年《行政处罚法》和 2003 年《行政许可法》对听证笔录的规定都较为原则，学者们对听证笔录的研究较少，有涉及到的主要集中在听证笔录的法律约束力问题，而且多缺乏广度和深度。由于缺乏立法和理论的依据，听证实践中出现的很多有关听证笔录的问题，如听证笔录的性质、法律效力及其内容等问题，没有一个有效的解决手段。因此，对听证笔录加以研究具有十分重要的现实意义。本文将从听证笔录的基本概念入手，在分析听证笔录涵义、特征和意义等方面问题的基础上，提出听证笔录的制作要求，并阐明听证笔录的法律效力，最后将针对我国听证笔录的立法缺陷进行探讨，并提出解决的方法，期望能对听证制度的立法和实践运作有所裨益。

第一章 听证笔录概述

第一节 听证笔录界说

从我国成文法的规定来看,无论是行政处罚法还是后来的行政许可法,都只对听证笔录作出原则规定,对于听证笔录的含义和法律性质,成文法并没有给出明确的界定。学术界对此的讨论也不多见。鉴于听证笔录的含义涉及到对其法律性质的认识,有必要对这一问题进行认真研究。

一、听证笔录的概念

听证笔录,是指在听证会进行过程中,由听证主持人或听证记录员对听证会全过程所作的书面记录。听证笔录以特定的法律文书形式固定了以行政机关听取当事人和利害关系人意见为主要内容的听证会过程,对听证制度健康、有效地运行起到十发关键的作用,因此,国内外有关听证制度的规定或多或少都对听证笔录作了相应的规定,如我国《行政处罚法》和《行政许可法》均规定:听证应当制作笔录。日本和韩国的行政程序法也作了听证主持人应当制作听证笔录的规定。听证笔录这一概念的内涵,可以从以下几个方面来理解:

(一) 听证笔录是听证会举行期间的记录

对于听证笔录形成的时间问题,有两种不同的观点,一种观点认为听证笔录是对听证会举行过程的记载,^①因而听证笔录的形成限于听证会举行期间。另一种观点则认为听证笔录是对整个听证过程的记载,因而听证笔录形成的时间并不限于听证会举行,而应当包括从听证启动至听证会结束这一过程。^②笔者较为认同前一种观点,即听证笔录是听证会举行过程的客观记录,其形成时间限于听证会启动到听证会结束的期间。这是因为:一是听证的核心内涵在于听取当事人的意见,而听证会是听证制度中听取当事人意见的核心程序,对听证会的全过程作出如实记载的听证笔录足以反映听取当事人意见的基本情况;二是对于听证会记

^① 参见杨惠基,主编.听证程序理论与实务[M].上海:上海人民出版社,1997.179.

^② 参见戚建刚,孙铁峰.听证笔录的法律思考[J].法学,1998,(12):58;石佑启.行政听证笔录的法律效力分析[J].法学,2004,(4):51.

录以外的事项,如申请听证、通知听证等,行政机关已经有了比较完整的法律文书,没有必要浪费资源重新对该事项作出说明;^①三是从执法和司法实践来看,笔录一般都是特指某一特定阶段或程序的记录,如讯问笔录、询问笔录、庭审笔录等等,如果把听证笔录扩大到整个听证过程的记录容易引起笔录这一约定俗成的概念的混淆。

(二) 听证笔录是听证组织机关制作的记录

听证笔录是在听证会举行过程中,由组织听证会的行政机关制作的书面记录。在不同国家和地区,代表听证组织机关制作听证笔录的主体各不相同,有的国家明确规定由听证主持人制作听证笔录,如韩国和日本,韩国《行政程序法》第三十四条规定:“听证主持人应制作记载下列各款事项之听证笔录……”;有的则笼统地规定听证必须制作笔录,至于由谁来制作,则语焉不详,如我国台湾地区“行政程序法”第六十三条规定:“听证,应当作成听证笔录。”我国大陆《行政处罚法》、《行政许可法》等有关听证的法律也属于这种情况,但在一些部门和地方的听证实践中,多由听证记录员制作听证笔录,如公安部《公安机关办理行政案件程序规定》第一百二十六条规定:“听证记录员应当将举行听证的情况记入笔录”。无论是听证主持人还是听证记录员,都是代表听证组织机关具体制作听证笔录。这一点,有别于法院对行政争议进行审理活动时制作庭审笔录的书记员。

(三) 听证笔录是以听取当事人意见为核心内容的记录

听证笔录作为听证会过程的客观记载,并将对行政决定的作出产生重大影响,必然要以听取当事人意见的过程为核心内容,这是因为听证的核心内涵和听证会的根本目的在于听取当事人意见,即在听证机关的主持下,由当事人发表意见、提出证据,并围绕特定事项进行质证、辩驳的过程。听取当事人意见的内容包括主持人听证调查、听证参与人提出的证据、陈述和辩驳意见。这里还需要作出两点说明:一是听取当事人意见涉及听证主持人和听证参加人等多方主体。有学者认为,从听证参与人来看,听证笔录的形成仅涉及三方主体,即主持人、案件调查人员、案件当事人。^②对此,笔者不敢苟同。这是因为在听证会中听取当事人意见除了主持人、案件调查人员、案件当事人参与之外,还可能还有其他主体参与,如第三人、听证代理人、证人、鉴定人员、勘验人员、翻译人员等,他们

^① 参见胡锦涛,刘飞宇.行政处罚听证程序研究[M].北京:法律出版社,2004.310.

^② 参见戚建刚,孙铁峰.听证笔录的法律思考[J].法学,1998,(12):58.

在听证会中的活动同样应当记录于听证笔录之中,而不应被忽略。二是从量上而言,听证笔录的内容不限于一次听证会听取当事人意见的记载,还包括重新听证、多次听证过程中听取当事人意见的记载。

二、听证笔录的特点

听证笔录作为听证会进行过程的记录,是听证制度运行过程中形成的一种特定的法律文书,具有不同于其他法律文书的特点:

(一) 综合性

听证笔录的内容即包括了一系列程序性事实,如听证主持人主持听证的过程、回避制度的适用、异议声明及处理、行政机关调查时诸如立案、采取的强制措施等程序性的内容,也包括案件的实体性事实,如行政机关初步认定的案件事实、各方提交的有关案件事实的证据材料和质证意见等;即包括出席听证会的行政机关调查人员的陈述和意见,也包括当事人对案件事实的陈述和申辩,还包括第三人及其他听证参加人的陈述和意见。总而言之,听证笔录的内容综合了听证会进行的全部情况,较为全面地反映了案件的事实和案件调查的过程。

(二) 客观性

听证笔录应当客观真实,如实反映听证会进行过程的真实情况。听证过程的记录应当受到包括听证会举行的特定时间、地点,参加听证会的人员及其活动情况,听取当事方的意见和质证等听证会进行的一系列客观事实的束缚,而不能游离于这些真相之外,用主观推断和臆造代替客观记录。可以说,客观、真实是听证笔录的核心和灵魂,我们完全可以想象,失去了客观性,听证笔录乃至整个听证程序无异于一套无用的摆设。

(三) 多样性

听证笔录作为记录听证会过程的载体,具有一定的外在表现形式,社会发展至今,听证笔录的形式已呈现出多种表现形式,即可以表现为书面形式,也可以表现为录音或录像等视听资料形式。一般而言,听证笔录是以书面形式出现,即一种以文字表述的书面记录,书面的文字可以手工书写,也可以以电脑等工具打印,不影响听证笔录的法律效力。书面记录是一种传统的笔录形式,随着科学的发展和技术手段的不断更新,实践中,乃至立法实践中,听证笔录逐渐开始以录音、录像等视听资料的形式出现,如我国台湾地区 1999 年的《行政程序法》第

六十四条规定,“听证记录,得以录音、录影辅助之”。录音、录像等视听资料具有客观、全面的特点,是对听证笔录形式的有力补充。

（四）相对独立性

听证会进行的所有重要活动,如当事人的陈述、与调查人员之间的质证、辩驳过程等都必须通过如实记录于听证笔录而最终对行政决定产生功用,可以说听证笔录为行政决定的作出提供了重要的依据。但一方面,听证笔录只是对听证会过程的客观记录,对案件事实、证据和拟作出的行政决定并不具有自己的看法和倾向性的意见,其本身对行政行为并不产生决定作用,行政机关只能在充分考虑听证笔录内容的基础上作出行政决定,因而听证笔录独立于行政决定;另一方面,行政机关在听证结束后,无论作出什么样的行政决定,都不影响听证笔录承载着如实地记录听证会过程这一体现程序正义的价值,如听证笔录必须经过听证参加人员核实后签名或盖章。即使行政决定最终被撤销或变更,也不能随意对听证笔录作出更改。因此,听证笔录无论是相对于行政决定和听证程序而言,都具有相对独立性的特点。

第二节 听证笔录的意义

听证笔录体现了听证会进行的客观过程,记载了行政机关听取当事人意见的有关事项,对行政机关作出行政决定有着重大的影响,具有十分重要的意义。

一、听证笔录规范并约束行政行为

听证会是听证机关听取当事人正式申辩的过程。一方面,听证机关通过听证会的举行,直接审查行政机关调查案件的一系列程序、认定的事实、提交的证据及拟作出的行政决定是否违法或不当,另一方面,行政机关也可以在听证主持人的主持下直接、全面地倾听当事人对案件的陈述和质辩。由此可见,听证的过程实际上是集合了内部监督和外部监督的过程,前者为行政机关的内部监督,后者则为外部监督。这一过程被如实记载于听证笔录,必然成为行政机关及其工作人员是否正确履行法定职责的重要书面证据,一旦行政决定被有关机关(如司法机关)审查,行政决定是否合法与适当便有据可查。行政机关作出行政决定是否合法与适当,直接关系到行政决定的有效性,甚至关系到与之有关的行政机关工作

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库